**Лекція**

**Загальні положення про відшкодування шкоди**

**(недоговірні зобов'язання)**

**План**

1. Поняття, види та функції недоговірних зобов'язань
2. Поняття та підстави виникнення зобов'язань з відшкодування шкоди (делікту)
3. Підстави та умови деліктної відповідальності
4. Суб'єкти, об'єкти та зміст деліктного зобов'язання
5. Відшкодування шкоди, завданої недоліками товарів, робіт (послуг)
6. Відшкодування шкоди, завданої джерелом підвищеної небезпеки.
7. Відшкодування юридичної або фізичною особою шкоди, завданої їхнім працівником чи іншою особою.
8. Відшкодування шкоди, завданої органом державної влади, органом влади Автономної Республіки Крим або органом місцевого самоврядування

1. **Недоговірні зобов'язання -**це зобов'язання, які виникають за відсутності укладеного між сторонами договору, в силу певних юридичних фактів (неправомірні дії, недоговірні зобов'язання)

Опосередковують відносини, які є не характерними для нормального життя, т.б. аномальні майнові відносини.

***Охоплюють 2 вида відносин:***

* Деліктні зобов'язання
* зобов'язання внаслідок безпідставного збагачення т.б.,набуття або збереження майна без достатньої правової підстави;
* зобов'язання із односторонніх правочинів.

***Функції***

* охоронна-захисна;
* компенсаційна (або відновлювана);
* превентивна (попереджувальна-виховна).

**2.** Зобов'язання виникають внаслідок завдання шкоди особі, що завдала шкоди особі або майну зобов'язана відшкодувати таку шкоду в повному обсязі, а потерпілий має право вимагати її відшкодування.

Кредитор – потерпіла особа: боржник- заподіювач шкоди ( ч.1,ст.1166 ЦК України)

***Підстави***

Юридичній факт виникнення це завдання шкоди, а саме делікт.

Принцип генерального делікту – самого факту завдання достатньо і потерпілий не повинен доводити ні протиправність, ні вину заподіювача їх наявність презюмується.

* протиправністю поведінки;
* причинним зв'язком між діями та завданою шкодою;
* виною

 Спеціальний делікт – співвідносяться як загальні так і спеціальні норми.

**3.** Підстави для цивільно-правової, а саме деліктної відповідальності – склад приватного(цивільного) правопорушення, завдання шкоди майну громадянина (фізичної особи) або юридичної особи, або немайнової (моральної) шкоди – життю або здоров'ю.

За загальним правилом цивільно-правова відповідальність настає при наявності таких умов (підстав):

* Шкода, як підстава виникнення – негативні для суб'єкта цивільного права майнові або немайнові наслідки, що виникли в результаті пошкодження або знищення належного йому майна або в результаті каліцтва або смерті фізичної особи.

Майнова шкода- завдання шкоди саме майну потерпілої особи. Зменшення або зниження цінності, різниця між матеріальним становищем до і після шкоди.

Немайнова (моральна) шкода – фізичні або психологічні страждання , що спричинені громадянину діями, що порушують його особисті немайнові права або посягають на інші нематеріальні блага ( ст.23 ЦК України). Відшкодовується незалежно від майнової шкоди.

* Протиправність поведінки:

а) порушує норму права;

б) одночасно порушує суб'єктивне право іншої конкретної особи.

Презумція протиправності: активні дії та бездіяльність (порушення правил безпеки виробництва).

Шкода завдана правомірними діями - не відшкодовується у разі виконання особою своїх обов'язків (пожежники МЧС ) або у разі отримання згоди самого потерпілого (згода правомірна, особа дієздатна, вільна).

* Необхідна оборона (самооборона) - не підлягає відшкодуванню шкода, заподіяна в стані необхідної оборони, якщо при цьому не були порушені її межі. Враховується ступень вини та дій як потерпілого, так і заподіювача, що є причиною шкоди.

Однак, закон допускає відшкодування шкоди, завдана правомірними діями в стані крайньої необхідності – в надзвичайних ситуаціях з метою усунення небезпеки, що загрожує заподіювачу або іншим особам, якщо така небезпека за даних обставин не могла бути усунена іншими заходами. Відшкодовується заподіювачем або 3 особою в інтересах якої діяв заподіювач.

* Причинний зв'язок – юридично значущий зв'язок, що є необхіднім і достатнім для притягнення порушника до відповідальності.

Теорії рівноцінних зв'язків, можливість і дійсності необхідних і випадкових зв'язків→ об'єднують і доповнюють один одного.

Один →причина→другий→наслідок.

Однак, причинний зв'язок це об'єктивна обставина.

* Вина боржника. Вина - це психічне ставлення особи до своєї неправомірної поведінки та її наслідку. Залежно від того, чи бажав правопорушник настання протиправних наслідків, вирішується питання щодо поділу вини на дві форми: умисну чи необережну.

Необережну вину у цивільному праві традиційно поділяють на легку (просту) необережність та грубу необережність.

Під простою (легкою) необережністю розуміють таке ставлення особи до своєї поведінки, коли вона не передбачала і не бажала таких наслідків, які фактично настали, хоча, виходячи із конкретних обставин, об’єктивно могла і зобов’язана була їх передбачити.

Груба необережність має місце, коли особа не бажала настання несприятливих наслідків, але передбачала і ставилася до цього байдуже або намагалася їх самовпевнено уникнути.

 ЦК України закріплює презумпцію вини особи, яка вчинила правопорушення. Це означає, що вона вважається винною у завданні шкоди, невиконанні зобов'язання або іншому правопорушенні, оскільки не буде доведено іншого (ст. 614 та ч. 2 ст. 1166 ЦК).

Відповідальність без вини наступає у випадках( щодо джерел підвищеної небезпеки; діями органів дізнання, досудового слідства, суду; за недоліки товарів, робіт,послуг). В окремих випадках законодавець передбачає відповідальність незалежно від того чи має місце вина відповідальної особи. Наявність у цивільному праві випадків, коли відповідальність настає без вини, В.П. Грибанов пов’язував з відмінністю в основних функціях юридичної відповідальності в кримінальному та цивільному праві. Головна функція цивільно-правової відповідальності – це відшкодування заподіяної шкоди або збитків .

Найпоширенішим прикладом відповідальності без вини у недоговірних відносинах є відповідальність володільця джерела підвищеної небезпеки, який безумовно звільняється від відповідальності, якщо доведе, що шкода була завдана внаслідок непереборної сили або умислу потерпілого (ч. 5 ст. 1187 ЦК України). У цивільному законодавстві передбачені й інші випадки такої відповідальності: відповідальність продавця за недоліки товару, послуг (1209 ЦК України) Продавець може і не бути виробником товару, проте відповідає перед покупцем за його недоліки і за певних обставин також несе відповідальність без вини.

***4. Суб'єкти:*** заподіювач шкоди – боржник фізична та деліктоздатна особа і юридична особа. Потерпілою особою м.б, як фізична так і юридична особа.

***Об'єктом*** є матеріальні цінності та нематеріальні блага, що належать суб'єкту цивільного права на які був спрямований шкідливий вплив з боку правопорушника.

***Зміст***

У деліктному зобов'язанні потерпілий як кредитор має право вимагати відшкодування заподіяної йому шкоди, тобто відновлення його майнового стану, яке він мав до правопорушення, а особа, відповідальна за заподіяння шкоди (боржник), зобов'язана задовольнити цю вимогу.
Вимога потерпілого може бути задоволена заподіювачем шкоди добровільно. У разі ж відмови або ухилення заподіювача шкоди від виконання цієї вимоги потерпілий може звернутися з позовом до суду.
Право потерпілого як елемент змісту деліктного зобов'язання має першочергове значення. Але все ж головне місце в цьому зобов'язанні належить обов'язки заподіювача шкоди - боржника відшкодувати заподіяну їм шкоду. Кредитор-потерпілий може реалізувати своє право тільки через боржника шляхом впливу на нього з використанням при необхідності судового захисту своїх прав.
У п. 1 ст. 1064 ЦК міститься найважливіший принцип деліктної відповідальності - принцип повного відшкодування шкоди, тобто відшкодування його в повному обсязі. Разом з тим закон передбачає деякі винятки з цього принципу, допускаючи зміна розміру відшкодування у бік його зменшення або збільшення.
Зменшення розміру відшкодування допускається лише у двох випадках, прямо передбачених ст. 1083 ЦК.

 По-перше, розмір відшкодування має бути зменшений, якщо виникненню або збільшенню шкоди сприяла груба необережність самого потерпілого (з урахуванням ступеня потерпілого і заподіювача шкоди).

 По-друге, суд може зменшити розмір відшкодування шкоди, заподіяної громадянином, з урахуванням його майнового стану (за винятком випадків, коли шкода завдана діями, вчиненими навмисне) ---
 Можливий і інший варіант: законом або договором може бути встановлений обов'язок заподіювача шкоди виплатити потерпілим компенсацію понад відшкодування шкоди (абз. 3 п. 1 ст. 1064 ЦК). Наприклад, компенсація моральної шкоди, як передбачено п. 3 ст. 1099 ЦК, здійснюється незалежно від підлягає відшкодуванню майнової шкоди, тобто понад його відшкодування.
Нормами спеціального делікту про відшкодування шкоди, заподіяної життю або здоров'ю громадянина, передбачається право потерпілого на зміну розміру відшкодування шкоди у бік його збільшення в разі зменшення працездатності (п. 1 ст. 1090 ЦК) або у зв'язку з підвищенням вартості життя і збільшенням мінімального розміру оплати праці (ст. 1091 ЦК).

Способи відшкодування шкоди

* відшкодування в натурі (надання речі тогоже роду і якості, відновлення пошкодженої речі)
* відшкодування завданих збитків ( реальні збитки та упущена вигода).

При спеціальних деліктах – неможливість вибору способу відшкодування.

Розмір цін – застосовується ціни передбачені законом або законом, зміні не підлягають.

Невизначення ціни – на день пред'явлення позову, або ціна, яку визначає суд виходячи з обставин справи→ на день винесення рішення.

**5**.Відшкодування шкоди, завданої недоліками товарів, робіт (послуг)

***Підстави***

Законом України "Про захист прав споживачів" від 01.12.2005 р., передбачено ст.4 п.5 ч.1, що споживачам надано право на відшкодування майнової та моральної шкоди, завданої внаслідок недоліків продукції (дефекту в продукції), відповідно до закону. Так, ч.1.,ст. 1209 ЦК України, встановлено, що виготовлювач товару, що є нерухомим майном, виконавець (робіт, послуг) зобов'язаний відшкодувати шкоду, завдану фізичній або юридичній особі внаслідок конструктивних, технологічних, рецептурних та інших недоліків товару (робіт та послуг), а також недостовірної або недостатньої інформації про них .

 Відшкодування шкоди не залежить від вини виготовлювача товару, що є нерухомим майном, виконавця (робіт, послуг), а також від того, чи перебував потерпілий з ними у договірних відносинах.

Тому слід чітко *розмежовувати права та обов'язки*суб'єктів зобов'язань з відшкодування шкоди, завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг), що виникли:

 - із договірних відносин - виникають певні права: пропорційного зменшення ціни, безоплатного усунення недоліків товару в розумний строк, відшкодування витрат на усунення недоліків товару, відмови від договору і вимоги повернення сплаченої за товар грошової суми або заміни товару (ст. 678 ЦК України).

- у зв'язку із заподіянням шкоди - внаслідок використання неякісного товару заподіяно шкоди життю, здоров'ю або майну покупця чи інших осіб, між сторонами виникають недоговірні відносини, і потерпілий має право вимагати відшкодування заподіяної шкоди.

***Спеціальним суб'єктом права вимоги*** є **споживач** - фізична особа, яка придбаває, замовляє, використовує або має намір придбати чи замовити продукцію для особистих потреб, безпосередньо не пов'язаних з підприємницькою діяльністю або виконанням обов'язків найманого працівника.

*Умови відповідальності*за шкоду, завдану внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг), в цілому збігаються із загальними підставами відповідальності за заподіяння шкоди, хоча мають деякі специфічні риси, зокрема істотне значення має саме неналежна якість наданого товару. *Товаром неналежної якості* слід вважати такий, що має певні недоліки, не відповідає наданій щодо нього виробником, продавцем інформації, а також проданий після закінчення терміну його придатності чи фальсифікований.

*Недолік*ом є будь-яка невідповідність продукції вимогам нормативно-правових актів і нормативних документів, умовам договорів або вимогам, що пред'являються до неї, а також інформації про продукцію, наданій виробником (виконавцем, продавцем).

*Продукція* - будь-які виріб (товар), робота чи послуга, що виготовляються, виконуються чи надаються для задоволення суспільних потреб.

Споживач має право на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної *інформації* про продукцію, що забезпечує можливість їх свідомого і компетентного вибору. Продукти харчування, привезені,упаковані або розфасовані в Україні,повинні супроводжуватись інформацією про їх походження.Інформація доводиться до відома споживачів виробником (виконавцем, продавцем) у супровідній документації, що додається до продукції, на етикетці, а також у маркуванні чи іншим способом (у доступній формі), прийнятим для окремих видів продукції або в окремих сферах обслуговування (ст. 15 Закону України "Про захист прав споживачів").

*Строк (термін) придатності* - строк (термін), визначений нормативно-правовими актами, нормативними документами, умовами договору, протягом якого у разі додержання відповідних умов зберігання та/або експлуатації чи споживання продукції її якісні показники і показники безпеки повинні відповідати вимогам нормативно-правових актів, нормативних документів та умовам договору. *Строк служби* - календарний строк використання продукції за призначенням, починаючи від введення в обіг чи після ремонту, протягом якого виробник (виконавець) гарантує її безпеку та несе відповідальність за істотні недоліки, що виникли з його вини.

Фальсифікована продукція - продукція, виготовлена з порушенням технології або неправомірним використанням знака для товарів та послуг, чи копіюванням форми, упаковки, зовнішнього оформлення, а так само неправомірним відтворенням товару іншої особи.

Відповідно до ч. 1 ст. 1211 ЦК України *шкода,*завдана внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг), *підлягає відшкодуванню, якщо*її *завдано протягом*встановлених строків придатності товару, роботи (послуги), а якщо вони не встановлені, - протягом десяти років від дня виготовлення товару, виконання роботи (надання послуги).

*Суб'єктів відповідальності*за шкоду, завдану внаслідок недо­ліків товарів, робіт (послуг), можна поділити на дві групи:

1) продавець або виробник товару (в разі завдання шкоди внаслідок недоліків товару або ненадання повної чи достовірної інформації щодо властивостей і правил користування товаром);

2) виконавець роботи або послуги (у разі заподіяння шкоди внас­лідок їх недоліків).

*Право вибору боржника, до якого буде звернено вимогу про відшкодування шкоди,*завданої внаслідок недоліків товарів, робіт (послуг), належить потерпілому. Якщо потерпілих декілька, кожен з них самостійно вирішує, до кого саме він буде звертатися з вимогою про відшкодування шкоди. Збитки, завдані споживачеві недоліками товарів, робіт (послуг), підлягають відшкодуванню *в повному обсязі.*При цьому, за шкоду, завдану життю, здоров'ю або майну споживача дефектною продукцією або продукцією неналежної якості, законом може бути передбачено більш високу міру відповідальності.*Факт продажу товару або здійснення робіт (послуг) доводиться*потерпілим шляхом надання квитанцій на товари, товарних чи касових чеків, квитків, путівок, талонів або інших письмових документів, а щодо товарів, на які встановлено гарантійні терміни, - технічних паспортів чи документів, що їх замінюють. Відповідно до ч. 2 ст. 1209 ЦК України *продавець, виробник товару, виконавець робіт (послуг) звільняються від відшкодування шкоди,*якщо вони доведуть, що шкода виникла внаслідок непереборної сили або порушення потерпілим правил користування або зберігання товару (результатів робіт, послуг). Статтею 9 Закону України «Про відповідальність за шкоду, завдану внаслідок дефекту в продукції» передбачено, що виробник не несе відповідальності та звільняється від відшкодування шкоди, якщо доведе наявність будь-якої з таких обставин:

1) він не вводив продукцію в обіг;

2) дефект, внаслідок якого завдано шкоду, виник після введення виробником продукції в обіг, крім випадків, коли виникнення такого дефекту було зумовлено конструкцією чи складом продукції;

3) продукція була виготовлена чи розповсюджена виробником не в ході провадження ним господарської діяльності;

4) дефект в продукції виник внаслідок додержання виробником вимог законодавства чи виконання обов'язкових для нього приписів органів державної влади.

2.Виробник комплектувального виробу чи складової частини продукції не несе відповідальності та звільняється від відшкодування шкоди, якщо доведе, що дефект в продукції може бути віднесений до конструкції готової продукції, до якої входить цей виріб чи складова частина, або до технічної документації, наданої йому виробником готової продукції.

3. Відповідальність виробника не може бути зменшена, якщо шкоду завдано як внаслідок дефекту в продукції, так і внаслідок дій або недогляду третьої особи. При цьому можуть бути застосовані положення цивільного законодавства про часткову відповідальність за шкоду та про право зворотної вимоги (регресу) до винної особи.

4. Відповідальність виробника може бути зменшена або виробник може бути звільнений від відповідальності у разі, коли виходячи з усіх обставин, зокрема пов'язаних з розробленням, виробництвом, обігом, транспортуванням, зберіганням, встановленням, технічним обслуговуванням, споживанням, використанням, знищенням (утилізацією, переробкою) цієї продукції, а також наданням застережень та іншої інформації про таку продукцію, шкоду завдано як внаслідок дефекту в продукції, так і з вини потерпілого чи будь-якої особи, за яку потерпілий несе відповідальність згідно з цивільним законодавством.

**6. Відшкодування шкоди, завданої джерелом підвищеної небезпеки.**

*Джерелом підвищеної небезпеки* є діяльність, пов'язана з використанням, зберіганням або утриманням транспортних засобів, механізмів та обладнання, використанням, зберіганням хімічних, радіоактивних, вибухо- і вогненебезпечних та інших речовин, утриманням диких звірів, службових собак та собак бійцівських порід тощо, що створює підвищену небезпеку для особи, яка цю діяльність здійснює, та інших осіб ([ч. 1 ст. 1187 ЦКУ](http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15#n5543)).

*За характером та механізмом прояву шкідливих властивостей предмети підвищеної небезпеки прийнято поділяти на:*

1. механічні (автомашини, рухомий склад залізниць, річкові і морські судна, виробничо-механічне обладнання підприємств),
2. теплові (обладнання гарячих цехів, паросилові установки з підвищеним тиском тощо);
3. електричне (обладнання та інші агрегати енергосистеми, що знаходяться під високою напругою 380 вольт і вище);
4. хімічні, отруйні, вибухові і вогненебезпечні речовини (бензин, бензол, газ, ефір, отрути);
5. радіоактивні;
6. біологічні (дикі тварини, бійцівські, службові собаки тощо).

*Ознаки джерела підвищеної небезпеки:*

1. джерелом підвищеної небезпеки визнається певна діяльність, що здійснюється в процесі експлуатації конкретного об´єкта;
2. здійснення діяльності пов´язане з використанням, зберіганням або утриманням деяких засобів, речовин, тварин тощо;
3. діяльність створює реальну підвищену небезпеку заподіяння шкоди особі, яка цю діяльність здійснює, та іншим особам;
4. непідконтрольність процесу даної діяльності суб´єкту, який її здійснює.

*Суб'єкти відшкодування шкоди, завданої джерелом підвищеної небезпеки*

Шкода, завдана джерелом підвищеної небезпеки, відшкодовується особою, яка на відповідній правовій підставі (право власності, інше речове право, договір підряду, оренди тощо) володіє транспортним засобом, механізмом, іншим об'єктом, використання, зберігання або утримання якого створює підвищену небезпеку ([ч. 2 ст. 1087 ЦКУ](http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15#n5543)).

Якщо особа під час керування транспортним засобом має посвідчення водія на право керування транспортним засобом відповідної категорії і реєстраційний документ на транспортний засіб, переданий їй власником або іншою особою, яка на законній підставі використовує такий транспортний засіб, то саме ця особа буде нести відповідальність за завдання шкоди ([пункт 2.2 Правил дорожнього руху України](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/1306-2001-%D0%BF)).

Також, положення щодо захисту права власності поширюються також на осіб, які хоч і не є власниками, але володіють майном інших правових підставах,які передбаченій законом чи договором (речове право), також мають право вимагати відшкодування шкоди, завданої цьому майну.

**Не вважається особою**, яка здійснює діяльність, що є джерелом підвищеної небезпеки, **і не несе відповідальності за шкоду перед потерпілим особа, яка керує транспортним засобом у зв'язку з виконанням своїх трудових (службових) обов'язків на підставі трудового договору (контракту)** із особою, яка на відповідній правовій підставі (право власності, інше речове право, договір підряду, оренди тощо) володіє транспортним засобом, якщо з нею укладено цивільно-правовий договір. При цьому враховується:

час заподіяння шкоди (чи була заподіяна шкода під час виконання трудових обов’язків, чи в вільний від роботи час);

* правомірність експлуатації (було довірене предмет підвищеної небезпеки працівникові у процесі виконання ним трудових обов'язків або він самовільно неправомірно використовував його у особистих цілях).

**Фізична чи юридична особа, яка відшкодувала шкоду, завдану її працівником** при виконанні трудових (службових) обов'язків на підставі трудового договору (контракту) чи цивільно-правового договору, **має право зворотної вимоги (регресу) до такого працівника**  ([частина перша статті 1191 ЦКУ](http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15#n5543)).

**Особа, яка неправомірно заволоділа транспортним засобом**, механізмом, іншим об'єктом, завдала шкоди діяльністю щодо його використання, зберігання або утримання, зобов'язана відшкодувати її на загальних підставах. Якщо неправомірному заволодінню іншою особою транспортним засобом, механізмом, іншим об'єктом сприяла недбалість її власника (володільця), шкода, завдана діяльністю щодо його використання, зберігання або утримання, відшкодовується ними спільно, у частці, яка визначається за рішенням суду з урахуванням обставин, що мають істотне значення.

В інших випадках шкода відшкодовується на загальних підставах, передбачених статтею 1166 [ЦК](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15), особою, яка її завдала (наприклад, коли пасажир, відчиняючи двері автомобіля, що не рухався, спричинив тілесні ушкодження особі, яка проходила поруч).

 Суб'єкти, які зобов'язані відшкодувати шкоду, завдану джерелом підвищеної небезпеки, є фізична або юридична особа, що на відповідній правовій підставі (право власності, інше речове право, договір підряду, оренди, позички тощо) володіє транспортним засобом, механізмом, іншим об'єктом, використання, зберігання або утримання якого створює підвищену небезпеку.

Якщо особа під час керування транспортним засобом має посвідчення водія на право керування транспортним засобом відповідної категорії і реєстраційний документ на транспортний засіб, переданий їй власником або іншою особою, яка на законній підставі використовує такий транспортний засіб, то саме ця особа буде нести відповідальність за завдання шкоди ([пункт 2.2 Правил дорожнього руху України](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1306-2001-%D0%BF#n131)).

Якщо неправомірному заволодінню іншою особою транспортним засобом, механізмом, іншим об'єктом сприяла недбалість її власника ( володільця), шкода, завдана діяльністю щодо його використання , зберігання або утримання, відшкодовується ними спільно у частці, яка визначається за рішенням суду з урахуванням обставин, що мають істотне значення (ч.4 ст.1187 ЦК України)

Підстави звільнення від відповідальності. Частиною 5, ст.1187 зазначено, що особа, яка здійснює діяльність, що є джерелом підвищенної небезпеки, відповідає за завдану шкоду, якщо вона доведе, що шкоди було завдано внаслідок непереборної сили або умислу потерпілого (фізична особа вирішила піти з життя та навмисно кинулась під колеса рухаючого автомобіля)

1. **Відшкодування юридичної або фізичною особою шкоди, завданої їхнім працівником чи іншою особою** Одним із видів спеціального делікту є відповідальність за шкоду, завдану працівником юридичної або фізичної особи. ЦК України у ч. 1 ст. 1172 передбачає, що юридична або фізична особа відшкодовує шкоду, завдану їхнім працівником під час виконання ним своїх трудових (службових) обов'язків. Порівнюючи із загальними умовами деліктної відповідальності, цей вид спеціального делікту наділений певними особливостями. Насамперед протиправність діяння полягає у тому, що особа повинна вчиняти не просто протиправне діяння (дію або бездіяльність), а вчиняти його за таких умов: 1) коли між нею та відповідною юридичною чи фізичною особою є трудові (службові) правовідносини; 2) коли шкода завдається безпосередньо під час виконання трудових (службових) обов'язків. Наявність між працівником та юридичною чи фізичною особою трудових правовідносин, а також строк виникнення чи припинення цих правовідносин визначається трудовим договором (контрактом), наказом про прийняття на службу, про переведення на тимчасову роботу в дану організацію, актом обрання на виборну посаду, а також наказами керівного органу або рішенням суду та іншими юридичними актами, якими оформляється введення особи до числа працівників певної юридичної чи фізичної особи. Це означає, що лише за таких умов особа може визнаватися працівником юридичної або фізичної особи. Якщо говорити про службові правовідносини, характерні для різних видів службовців, то підставою їх виникнення буде відповідний адміністративний акт. При цьому в ЦК України передбачається, що протиправне діяння може вчинятися не лише за наявності між особами трудових (службових) правовідносин, а й за наявності між ними цивільно-правових підрядних відносин (ч. 2 ст. 1172 ЦК України), або ж правовідносин участі (членства) у підприємницьких товариствах чи кооперативах (ч. З ст. 1172 ЦК України).

Під поняттям «виконання трудових (службових) відносин» слід розуміти, що особа здійснює обумовлену трудовим договором (контрактом), іншим локальним чи адміністративним актом роботу, як правило, на території юридичної чи фізичної особи протягом робочого часу. При цьому працівник (службовець) може здійснювати трудові (службові) відносини як поза межами юридичної чи фізичної особи (наприклад, відрядження), так і в неробочий час (наприклад, понадурочні роботи), і тому ці ознаки є факультативними. Основною ознакою є те, що працівник (службовець) виконує роботу, доручену йому згідно із зазначеними розпорядчими актами, незалежно від того, має вона одноразовий, тимчасовий чи постійний характер. При цьому, якщо протиправне діяння здійснюється не з наявності трудових (службових) правовідносин, а з цивільних правовідносин підряду, до уваги береться те, що особа має діяти за дорученням замовника. Коли протиправне діяння здійснюється з правовідносин участі (членства) у підприємницьких товариствах (ч. З ст. 1172 ЦК України), то необхідною передумовою є здійснення підприємницької чи іншої діяльності від імені товариства.

 Певними особливостями у цьому спеціальному делікті наділена шкода, а точніше шкода, що завдається працівником внаслідок виконання ним трудових обов'язків, її слід відмежовувати від шкоди, яку працівник завдав третім особам внаслідок виконання покладених на нього трудових обов'язків. По-перше, за шкоду, завдану працівником, немає підстав застосовувати цивільну (деліктну) відповідальність. Тут слід застосовувати норми трудового права щодо відшкодування матеріальної шкоди. По-друге, коли шкода завдається протиправними діяннями працівника третім особам, тоді мають застосовувати правила ч. 1 ст. 1172 ЦК України. Що стосується причинно-наслідкового зв'язку, то у цьому виді деліктних зобов'язань він може мати складний характер, тобто треба доводити не лише те, що шкода завдана внаслідок протиправного діяння, а і те, що це протиправне діяння було наслідком неналежного виконання чи невиконання працівником (службовцем) абоі іншою особою покладених на нього трудових (службових) чи інших обов'язків. Проте найсуттєвшою особливістю цього деліктного зобов'язання є те, що проходить відмежування особи, яка фактично завдала шкоду, та особи, яка має нести деліктну відповідальність. Так, безпосереднім заподіювачем шкоди за ст. 1172 ЦК України визначається: 1) працівник (службовець); 2) підрядник; 3) учасник (член) підприємницького товариства чи кооперативу. Однак відповідальність за шкоду, завдану внаслідок виконання відповідних обов'язків, законодавець покладає відповідно на: 1) юридичну або фізичну особу, з якою він перебуває у трудових (службових) відносинах; 2) замовника за цивільно-правовим договором підряду; 3) підприємницькі товариства, кооперативи, учасником (членом) яких він є. Внаслідок такої диференціації виникає питання: у чому полягає вина осіб, на яких покладається тягар відповідальності за завдану шкоду? Слід вважати, що оскільки всі дії працівників (службовців) та інших осіб, коли вони вчиняються для виконання певних трудових (службових) та інших обов’язків, юридично прирівнюються до дій юридичної, фізичної особи та інших зобов'язаних суб'єктів, то і у разі завдання шкоди вони діють від імені та в інтересах зазначених роботодавців, замовників та підприємницьких товариств і кооперативів. Тому і вина безпосереднього заподіювача шкоди, який перебуває у відповідних відносинах з юридичною, фізичною чи іншою уповноваженою особою, яка передбачена відповідачем відповідно до ст. 1172 ЦК України, має визнаватися виною останніх. Так, наприклад, коли працівник діє від імені юридичної особи, його дії створюють юридичні наслідки для юридичної особи, яка є роботодавцем, оскільки він перебуває з нею у трудових відносинах і виконує покладені на нього трудові обов'язки. А це означає, що його вина за завдану шкоду має розглядатись як вина зазначеної юридичної особи . Іншим важливим аспектом, який слід враховувати при визначенні винності юридичних, фізичних та інших осіб, є те, що їх вина в цьому делікті презюмується, і тому тягар доказування відсутності вини у завданій шкоді покладається саме на зазначених зобов'язаних суб'єктів. Відшкодувавши завдану працівником (службовцем) чи іншою особою шкоду, фізична чи юридична особа, а також інші суб'єкти відповідальності за ст. 1172 ЦК України мають право зворотної вимоги (регресу) до безпосереднього заподіювача, з вини якого була завдана шкода, у розмірі виплаченого відшкодування, якщо інший розмір не передбачений законом (ч. 1 ст. 1191 ЦК України).

**8. Відшкодування шкоди, завданої органом державної влади, органом влади Автономної Республіки Крим або органом місцевого самоврядування**

В статті 56 Конституції України передбачено, що кожен має право на відшкодування за рахунок держави чи органів місцевого самоврядування майнової та моральної шкоди, завданої незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових і службових осіб при здійсненні ними своїх повноважень. Це право є важливою гарантією реалізації принципу відповідальності держави перед людиною за свою діяльність (ст. З Конституції України). Однак ця норма є лише загальною правовою засадою, що дістало подальшого розвитоку у статтях 1173-1175 ЦК України. Аналізуючи зазначені статті, слід підкреслити, що відповідальність за шкоду, заподіяну фізичній або юридичній особі незаконними рішеннями, дією чи бездіяльністю органу державної влади, органу влади Автономної Республіки Крим або органу місцевого самоврядування при здійсненні ними своїх повноважень (ст. 1173 ЦК України), посадовими або службовими особами цих органів (ст. 1174 ЦК України), а також шкода, заподіяна внаслідок прийняття зазначеними органами нормативно-правового акта, що був визнаний незаконним і скасований (ст. 1175 ЦК України), відшкодовується державою, Автономною Республікою Крим або органом місцевого самоврядування незалежно від вини цих органів та їх посадових чи службових осіб.

Найбільш суттєвою відмінністю цього спеціального делікту ***є суб'єктний склад заподіювачів шкоди.*** До них, зокрема, належать: • органи державної влади, тобто колегіальні та одноособові органи, наділені юридичне визначеними державно-владними повноваженнями та необхідними засобами для здійснення функцій і завдань держави. Йдеться про органи всіх гілок державної влади: законодавчої (Верховна Рада України), судової (Верховний Суд України, Вищий господарський суд України, місцеві та апеляційні суди тощо) та виконавчої (Кабінет Міністрів України, місцеві державні адміністрації тощо);

• органи влади Автономної Республіки Крим, тобто виборні та інші органи територіальних громад, які наділені повноваженнями вирішувати питання АРК місцевого значення (Верховна Рада АРК, Кабінет Міністрів АРК тощо); • органи місцевого самоврядування, тобто виборні та інші органи територіальних громад, що наділені повноваженнями вирішувати питання місцевого значення (сільські, селищні, міські, районні в містах, районні, обласні ради народних депутатів, їх виконавчі комітети та голови тощо);

• посадові або службові особи відповідних органів, тобто керівники та заступники керівників державних органів та їх апарату, інші державні службовці, на яких законами або іншими нормативно-правовими актами покладено здійснення організаційно-розпорядчих та консультативно-дорадчих функцій. Усі інші працівники відповідних органів несуть відповідальність на загальних підставах. Шкода, заподіяна фізичній або юридичній особі незаконними рішеннями, дією чи бездіяльністю органу державної влади, органу АРК або органу місцевого самоврядування, відшкодовується державою, АРК або органом місцевого самоврядування незалежно від вини цих органів (ст. 1173 ЦК України). Шкода, заподіяна фізичній або юридичній особі незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю посадової або службової особи, органу державної влади, органу влади АРК або органу місцевого самоврядування, відшкодовується державою, АРК або органом місцевого самоврядування незалежно від вини цієї особи (ст. 1174 ЦК України). Шкода, заподіяна фізичній або юридичній особі внаслідок прийняття органом державної влади, органом влади АРК або органом місцевого самоврядування нормативно-правового акта, що був визнаний незаконним і скасований, відшкодовується державою, АРК або органом місцевого самоврядування незалежно від вини посадових і службових осіб цих органів (ст. 1175 ЦК України). Заподіювач шкоди та відповідач за завдану шкоду в цьому деліктному зобов'язанні не збігаються. Держава Україна, АРК та територіальна громада будуть нести відповідальність за шкоду, заподіяну їх органами та посадовими чи службовими особами, за рахунок власного майна, у тому числі грошових коштів, які належать їм на праві власності (статті 326-327 ЦК України). При цьому слід враховувати, що оскільки розпорядження цим майном відбувається через відповідні фінансові органи держави, АРК та територіальних громад, то саме зазначені фінансові органи будуть відповідачами за позовами, що випливають з цього делікту.

*Особливості відшкодування шкоди, заподіяної органами державної влади*

Окрім специфіки суб'єкта, певними особливостями за цим деліктом наділені також і загальні умови деліктної відповідальності. Що стосується такої умови, як протиправність діяння, то насамперед слід підкреслити, що у цьому делікті варто говорити не стільки про протиправність, скільки про незаконність рішень, дій або бездіяльності відповідних органів. Сутність цього розмежування полягає в тому, що дані органи та їх посадові чи службові особи, на відміну від інших суб'єктів, мають здійснювати свою діяльність не на принципі заборони (дозволено все, що не заборонено законом), а на принципі дозволу (дозволено лише те, що дозволено законом чи іншими підзаконними актами). Тому незаконними будуть не лише рішення, дії чи бездіяльність органу державної влади, органу влади АРК або органу місцевого самоврядування та їх посадових чи службових осіб, які прямо заборонені в законі, але й ті, що вчинені без відповідних повноважень, з їх перевищенням чи зловживанням.

 Слід зазначити, що незаконні дії цих органів чи осіб можуть здійснюватись як у формі активних дій (усні або письмові розпорядження, накази, постанови, рішення тощо), так і у формі бездіяльності (невиконання тих дій, які вони зобов'язані були виконати на підставі покладених на них обов'язків). При цьому закон не передбачає переліку незаконних дій, за які настає відповідальність за даним деліктом. Тому до них можуть належати будь-які рішення, дії та бездіяльність, які обов'язкові для виконання та прийняті (вчинені) органом чи його посадовою (службовою) особою при реалізації компетенції органу чи виконанні посадових (службових) обов'язків. Іншою особливістю цього делікту є те, що законодавець до окремого виду протиправного діяння відносить також і прийняття органом державної влади, органом влади АРК або органом місцевого самоврядування нормативно-правового акта, що був визнаний незаконним і скасований (ст. 1175 ЦК України). При цьому можливість відшкодування шкоди, заподіяної даним різновидом делікту, не залежить ні від органу, що прийняв його, ні від різновиду нормативно-правового акта. Основними критеріями є те, щоб цей нормативно-правовий акт був визнаний незаконним, тобто таким, що суперечить чинному законодавству, та скасованим, тобто таким, щоб внаслідок незаконності була припинена його дія. При вирішенні питання про скасування чинності нормативно-правового акта внаслідок його незаконності слід враховувати ієрархію нормативно-правових актів. Тобто насамперед нормативно-правові акти не повинні суперечити Конституції України, міжнародно-правовим актам, законам України тощо. Переважна більшість нормативно-правових актів можуть бути визнані незаконними та скасовані судами загальної юрисдикції. Що ж до законів, то визнання їх неконституційними можливе лише Конституційним Судом України. Певну особливість має причинно-наслідковий зв'язок, який у цьому випадку має, як правило, складний характер, оскільки часто завдана шкода є наслідком протиправного діяння не лише одного органу чи посадової (службової) особи. Крім цього, законодавець презюмує також і знання цими органами та їх посадовими (службовими) особами чинного законодавства і покладає на них обов'язок безумовного дотримання його приписів. Після відшкодування завданої шкоди держава Україна, АРК та територіальні громади мають право регресу до винної у цьому завданні шкоди посадової чи службової особи.